

Haroldo Lourenço

# Teoria Dinâmica do Ônus da Prova no *novo* CPC



São Paulo

- A EDITORA FORENSE se responsabiliza pelos vícios do produto no que concerne à sua edição (impressão e apresentação a fim de possibilitar ao consumidor bem manuseá-lo e lê-lo). Nem a editora nem o autor assumem qualquer responsabilidade por eventuais danos ou perdas a pessoa ou bens, decorrentes do uso da presente obra.

Todos os direitos reservados. Nos termos da Lei que resguarda os direitos autorais, é proibida a reprodução total ou parcial de qualquer forma ou por qualquer meio, eletrônico ou mecânico, inclusive através de processos xerográficos, fotocópia e gravação, sem permissão por escrito do autor e do editor.

Impresso no Brasil – *Printed in Brazil*

- Direitos exclusivos para o Brasil na língua portuguesa

Copyright © 2015 by

**EDITORA FORENSE LTDA.**

Uma editora integrante do GEN | Grupo Editorial Nacional

Rua Dona Brígida, 701, Vila Mariana – 04111-081 – São Paulo – SP

Tel.: (11) 5080-0770 / (21) 3543-0770 – Fax: (11) 5080-0714

metodo@grupogen.com.br | www.editorametodo.com.br

- O titular cuja obra seja fraudulentamente reproduzida, divulgada ou de qualquer forma utilizada poderá requerer a apreensão dos exemplares reproduzidos ou a suspensão da divulgação, sem prejuízo da indenização cabível (art. 102 da Lei n. 9.610, de 19.02.1998). Quem vender, expuser à venda, ocultar, adquirir, distribuir, tiver em depósito ou utilizar obra ou fonograma reproduzidos com fraude, com a finalidade de vender, obter ganho, vantagem, proveito, lucro direto ou indireto, para si ou para outrem, será solidariamente responsável com o contrafator, nos termos dos artigos precedentes, respondendo como contrafatores o importador e o distribuidor em caso de reprodução no exterior (art. 104 da Lei n. 9.610/98).

- Capa: Danilo Oliveira

- CIP – Brasil. Catalogação-na-fonte.  
Sindicato Nacional dos Editores de Livros, RJ.

L935t

Lourenço, Haroldo

Teoria dinâmica do ônus da prova no novo CPC / Haroldo Lourenço. – Rio de Janeiro: Forense; São Paulo: MÉTODO, 2015.

Inclui bibliografia

ISBN 978-85-309-6486-3

1. Processo civil – Brasil. 2. Direito processual civil – Brasil. I. Título.

15-22678

CDU: 347.91/.95(81)

# SUMÁRIO

CAPÍTULO 1 – INTRODUÇÃO .....	15
CAPÍTULO 2 – HISTÓRICO.....	21
CAPÍTULO 3 – CONSIDERAÇÕES GERAIS .....	27
1. Ônus de provar (diferenças de ônus, obrigação e dever) .....	27
2. <i>Non liquet</i> e o dever de esclarecimento .....	29
3. Valoração da prova.....	33
4. Objeto da prova e a sua produção pelo juiz .....	39
5. Modelo cooperativo de processo. Análise no Direito comparado .....	43
6. Características do fato probando e saneamento do processo .....	50
7. Prova de direito.....	53

CAPÍTULO 4 – PRINCÍPIOS NORTEADORES DO ÔNUS DA PROVA.....	55
1. Distribuição do ônus da prova como matéria constitucional....	55
2. “Ondas” do acesso à justiça e a distribuição do ônus probatório.....	59
3. Devido processo legal e a distribuição do ônus probatório.....	63
4. Contraditório e a distribuição do ônus probatório.....	65
4.1. O contraditório como um diálogo. Fatos novos. Fundamentação das decisões.....	67
5. A Isonomia e a distribuição do ônus probatório.....	71
CAPÍTULO 5 – REGRAS SOBRE O ÔNUS DA PROVA NO DIREITO BRASILEIRO.....	73
1. Ônus subjetivo e objetivo. Princípio da comunhão das provas..	73
2. Regra do art. 333 do CPC/1973.....	75
3. Regras de distribuição do ônus da prova no Direito brasileiro..	76
CAPÍTULO 6 – TEORIA DA DISTRIBUIÇÃO DINÂMICA (OU FLUTUANTE OU DA PROVA COMPARTILHADA).....	85
1. Considerações gerais.....	85
2. Teoria dinâmica do ônus da prova: uma nova regra?.....	89
3. Momento de sua aplicação e poderes instrutórios do juiz.....	90
3.1. Os poderes instrutórios do juiz no Novo CPC .....	92
4. Teorias sobre a distribuição do ônus probatório e suas origens.	93
5. Nomenclatura utilizada: carga dinâmica?.....	97
6. Teoria dinâmica do ônus da prova e a inversão do ônus da prova: diferenças.....	98
7. Teoria dinâmica do ônus da prova e o acesso à justiça .....	100
8. Teoria dinâmica e os princípios da cooperação e adaptabilidade.....	101
9. Teoria dinâmica do ônus probatório e as provas diabólicas.....	107

10. Teoria dinâmica do ônus da prova na jurisprudência .....	108
11. Aplicação no juízo de execução, no processo penal, do trabalho e na ação de improbidade administrativa .....	111
12. Aplicação contra a Fazenda Pública.....	117
13. Teoria dinâmica no Novo CPC (Lei 13.105/15).....	121
 CAPÍTULO 7 – PROCESSO COLETIVO, BREVE HISTÓRICO E ALGUMAS CARACTERÍSTICAS PECULIARES .....	 127
1. Teoria dinâmica do ônus da prova e o processo coletivo.....	132
 CONCLUSÃO .....	 135
 REFERÊNCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....	 141